

Kommunalbeteiligung an Solarparks: Der Mustervertrag des bne

Herzlich willkommen zum Webinar

Bitte schalten Sie Ihr Mikrofon auf stumm, die
Kamera aus und nutzen Sie die Chatfunktion!



Kurzprofil BBH-Gruppe



Die BBH-Gruppe besteht aus der Kanzlei Becker Büttner Held (BBH), der BBH AG Wirtschaftsprüfungsgesellschaft, der Unternehmensberatung BBH Consulting (BBHC), dem Quartiergestalter BBH Immobilien und der BBH Solutions.

Unser besonderes Kennzeichen ist der interdisziplinäre Beratungsansatz, der sich durch die Zusammenarbeit von Rechtsanwäl*tinnen, Wirtschaftsprüfer*tinnen, Steuerberater*tinnen sowie Ingenieur*tinnen, Wirtschaftsexpert*tinnen und IT-Fachleuten auszeichnet.

Zusammen entwickeln wir für Sie passgenaue Lösungen für alle Unternehmenslagen.

- ▶ rund 600 Mitarbeiter*tinnen
- ▶ über 4.000 Mandanten

Kurzprofil BBH



Becker Büttner Held gibt es seit 1991. Bei uns arbeiten Rechtsanwält*innen, Wirtschaftsprüfer*innen und Steuerberater*innen – sowie weitere Expert*innen in der BBH-Gruppe. Wir betreuen über 4.000 Mandanten und sind die führende Kanzlei für die Energie- und Infrastrukturwirtschaft.

BBH ist bekannt als „die“ Stadtwerke-Kanzlei. Wir sind aber auch viel mehr. In Deutschland und auch in Europa. Die dezentralen Versorger, die Industrie, Verkehrsunternehmen, Investoren sowie die Politik, z.B. die Europäische Kommission, die Bundesregierung, die Bundesländer und die öffentlichen Körperschaften, schätzen BBH.

- ▶ rund 250 Berufsträger*innen
- ▶ Büros in Berlin, München, Köln, Hamburg, Stuttgart, Erfurt und Brüssel

Jens Vollprecht



Jens Vollprecht betreut projektleitend Mandate aus dem Bereich der Erneuerbaren Energien. Dabei ist er derzeit insbesondere mit den Themen Redispatch 2.0, Agri- und Floating-PV, Wasserstoff und Stromspeicherung befasst. Die Gestaltung von Verträgen für die Beteiligung von Kommunen an Wind- und Solaranlagen und die freiwillige Klimakompensation durch Waldschutz und Aufforstung bilden aktuell weitere Felder der Rechtsberatung.

- ▶ Geboren 1970 in Brake/Unterweser
- ▶ Studium der Forstwissenschaften in Freiburg u. Göttingen
- ▶ Studium der Rechtswissenschaften in Göttingen u. Hamburg
- ▶ 2002 bis 2004 Referendariat in Niedersachsen (OLG Celle)
- ▶ Seit 2005 Rechtsanwalt bei BBH Berlin
- ▶ Seit 2013 Partner bei BBH Berlin

Rechtsanwalt · Dipl.-Forstwirt · Partner

10179 Berlin · Magazinstr. 15-16 · Tel +49 (0)30 611 28 40-133 · jens.vollprecht@bbh-online.de

Agenda

1. Einführung
2. Allgemeine Anwendungsfragen des § 6 EEG 2021 für Solaranlagen
3. Die Umsetzung im Mustervertrag des bne

Agenda

1. Einführung
2. Allgemeine Anwendungsfragen des § 6 EEG 2021 für Solaranlagen
3. Die Umsetzung im Mustervertrag des bne

Hintergrund

Kommunalbeteiligung an EE-Anlagen

- ▶ Vorschlag **Forschungskonsortium** BBH/IKEM/IÖW
 - Verpflichtende Zahlung nach EEG für neue Windenergieanlagen
- ▶ **Referentenentwurf**
 - Zahlungspflicht für Windenergieanlagenbetreiber i. H. v. 0,2 ct/kWh **ohne Gegenleistung**; keine Erstattung durch Netzbetreiber
 - Bei Verstoß gegen die Pflicht **reduziert sich EEG-Förderung** um 0,25 ct/kWh
- ▶ **Regierungsentwurf**
 - **Verbindliche** Zahlungspflicht der Anlagenbetreiber wird in eine **freiwillige Zahlung** abgeschwächt
- ▶ Inkrafttreten **§ 36k EEG 2021 für Windenergieanlagen am 01.01.2021**

Überblick § 6 EEG 2021

- ▶ Einführung **§ 6 EEG 2021** durch Novelle des EEG 2021, die **am 27.07.2021 in Kraft getreten ist**
- ▶ **Verschiebung** des Regelungsgehalts des § 36k EEG 2021 in § 6 EEG 2021
- ▶ Erstreckung der finanziellen Beteiligung auf **Solaranlagen**
 - Geltung für „**neue**“ **Freiflächenanlagen** (FFA)
 - Geltung auch für FFA **außerhalb** der **EEG-Förderung** (PPA-Anlagen)
 - Anspruch für **Gemeinden**, auf deren **Gebiet** sich eine FFA befindet
- ▶ **Koalitionsvertrag 2021**: „Wir wollen dafür sorgen, dass Kommunen von Windenergieanlagen und größeren Freiflächensolaranlagen auf ihrem Gebiet finanziell angemessen profitieren können.“

Agenda

1. Einführung
2. Allgemeine Anwendungsfragen des § 6 EEG 2021 für Solaranlagen
3. Die Umsetzung im Mustervertrag des bne

Einbezogene Solaranlagen (1)

- ▶ **Freiflächenanlage** nach § 3 Nr. 22 EEG 2021: „Jede Solaranlage, die nicht auf, an oder in einem Gebäude oder einer sonstigen baulichen Anlage angebracht ist“
 - **Auf-Dach-Anlagen** und **Solaranlagen auf baulichen Anlagen nicht erfasst**
 - **Anlagenkombinationen** i.S.d. Innovationsausschreibungsverordnung (InnAusV) **erfasst, wenn Freiflächenanlage** Teil der Anlagenkombination (vgl. § 13 Abs. 6 InnAusV)
- ▶ **Freiflächenanlagen mit und ohne Anspruch** auf eine **EEG-Förderung**
 - **Damit auch „PPA-Anlagen“ erfasst**

Einbezogene Solaranlagen (2)

- ▶ **Übergangsregelung** in § 100 Abs. 1 Satz 1 EEG 2021: § 6 EEG 2021 gilt nur für „neue“ Freiflächenanlagen, genauer:
 - Anlagen mit **Zuschlag**, der **ab dem 01.01.2021** erteilt wurde (für Anlagen in Ausschreibung) oder
 - Anlagen mit **Inbetriebnahme** der Anlage **ab dem 01.01.2021** (für Anlagen außerhalb der Ausschreibung)

Betroffene Gemeinden (1)

- ▶ **Betroffene Gemeinden** nach § 6 Abs. 1 Satz 2 EEG 2021: „Gemeinden, auf deren **Gemeindegebiet** sich die **Freiflächenanlagen befinden.**“
 - § 6 EEG 2021 gilt bei **Solaranlagen** nur für **Standortgemeinden**
 - **Anders** bei **Windenergieanlagen**, bei denen es auf den Umkreis von 2.500 Metern um die Turmmitte ankommt
- ▶ Befinden sich die Freiflächenanlagen auf **gemeindefreien Gebieten**, gilt für diese Gebiete der **nach Landesrecht** jeweils zuständige **Landkreis** als betroffen

Betroffene Gemeinden (2)

- ▶ Was gilt bei **gemeindeübergreifenden „Projekten“**?
 - § 6 Abs. 2 Satz 4 EEG 2021 gilt entsprechend: Sind **mehrere Gemeinden** betroffen, ist die Höhe der angebotenen Zahlung pro Gemeinde anhand des **Anteils** ihres jeweiligen **Gemeindegebiets** an der Fläche der **Solaranlage** aufzuteilen, sodass **insgesamt höchstens 0,2 ct/kWh angeboten** werden
 - **Solaranlage** nach § 3 Nr. 1 EEG 2021: „[...] wobei im Fall von Solaranlagen **jedes Modul** eine eigenständige Anlage ist“
 - Aufteilung also nur bei **gemeindeübergreifenden Modulen („Grenzanlagen“)**
 - Herausforderung **Bestimmung der Anteile** (z.B. nachgeführte Module)

Strafrechtliche Relevanz

- ▶ Risiko der **Strafbarkeit** nach §§ 331 ff. StGB
 - Für Anlagenbetreiber wegen Vorteilsgewährung oder Bestechung (§§ 332 und 334 StGB)
 - Für Amtsträger der Gemeinde wegen Vorteilsannahme oder Bestechlichkeit (§§ 331 und 333 StGB)
- ▶ Voraussetzung ist jeweils, dass Vorteil für eine **Diensthandlung** oder für **Dienstausübung** gewährt wird
- ▶ Um dies auszuschließen, sieht § 6 Abs. 1 Satz 1 EEG 2021 „**einseitige Zuwendung ohne Gegenleistung**“ vor
 - Ausschluss der Strafbarkeit in § 6 Abs. 4 EEG 2021 hat damit nur klarstellende Bedeutung

Form des Vertrags

- ▶ § 6 Abs. 4 Satz 1 EEG 2021: „Vereinbarungen über Zuwendungen nach Absatz 1 bedürfen der **Schriftform**“
- ▶ Gilt gesetzliche Form für Schenkungsversprechen („einseitige Zuwendung“)?
 - Für Schenkungsversprechen nach § 518 BGB **notarielle Beurkundung erforderlich**
- ▶ **Schriftform** für Vertrag nach § 6 EEG 2021 aber nach überwiegender Auffassung **ausreichend**
 - EEG 2021 ordnet als „**lex specialis**“ Sonderregelung zur Formbedürftigkeit an
 - Damit wird auch geregelt, dass keine strengeren Formerfordernisse gelten sollen

Zeitpunkt des Vertragsschlusses

- ▶ § 6 Abs. 4 Satz 1 Nr. 2 EEG 2021: **Vereinbarungen** über Zuwendungen für Solarfreiflächenanlagen dürfen bereits geschlossen werden
 - **vor Genehmigung** der Freiflächenanlage,
 - jedoch **nicht** vor dem **Beschluss des Bebauungsplans (B-Plan)** für die **Fläche** zur Errichtung der Freiflächenanlage
- ▶ Gesetzesbegründung: „Damit soll sichergestellt werden, dass die **Entscheidung der Gemeinde über den Bebauungsplan unbeeinflusst** von einer möglichen **Zahlung des Anlagenbetreibers** erfolgt.“
- ▶ Auch **sonstige Erklärungen** über Zahlungen **vor B-Plan-Beschluss** damit grundsätzlich kritisch und sehr sorgfältig zu prüfen

Erstattung durch den Netzbetreiber

- ▶ **Anspruch** des **Betreibers** gegen den **Netzbetreiber** auf **Erstattung** der Zahlungen an die Gemeinde nach § 6 Abs. 5 EEG 2021
- ▶ **Voraussetzungen**
 - Betreiber nehmen eine **finanzielle Förderung** nach dem EEG in Anspruch
 - **Leistung von Zuwendungen** nach § 6 EEG 2021
- ▶ Anspruch auf Erstattung vom Netzbetreiber
 - Für den „**im Vorjahr geleisteten Betrag**“
 - Geltendmachung im Rahmen der **Endabrechnung** bis 28.02. des Jahres
 - **Nachweise** gegenüber Netzbetreiber (Vertrag, Zahlungsnachweis)

Agenda

1. Einführung
2. Allgemeine Anwendungsfragen des § 6 EEG 2021 für Solaranlagen
3. Die Umsetzung im Mustervertrag des bne

Wichtige vertragliche Inhalte (1)

- ▶ Vertrag muss **beidseitig** von **Betreiber** der einbezogenen Solaranlage (s.o.) und der jeweils betroffene **Gemeinde** (s.o.) abgeschlossen werden
 - Wenn **mehrere Gemeinden betroffen** sind, muss **Vertrag mit jeder betroffenen** Gemeinde abgeschlossen werden
 - **Vertrag ist nicht** für **Anlagenkombinationen** konzipiert
 - **Wechsel** in der **Betreiberstellung** berücksichtigt

Wichtige vertragliche Inhalte (2)

- ▶ **Pflicht des Betreibers** zur Zahlung des Betrags von (bis zu) 0,2 ct/kWh an die betroffene Gemeinde
 - **Standorte und Leistung** der Anlagen (s.o.) werden in einer Anlage zum Vertrag **klar bezeichnet**
 - Änderungen der **Planungen und des Gemeindegebiets** werden im Vertrag zum jeweiligen Zeitpunkt der Änderungen **„1:1“ abgebildet** und berücksichtigt
 - **Gegenseite Unterrichtungspflichten** bei Änderungen
 - **„Grenzanlagen“** werden **herausgenommen**, d.h. für Strom aus diesen Modulen werden keine Zuwendungen gezahlt
 - Für Strommengen aus **Speichern** werden keine Zuwendungen gezahlt

Wichtige vertragliche Inhalte (3)

- ▶ Ausdrückliche **Klarstellung**, dass Zahlung **ohne Gegenleistung** der Gemeinde erfolgt
 - Hintergrund: **Strafbarkeit** (s.o.)
- ▶ **Keine Zweckbindung** für Verwendung der Mittel
 - So nach Gesetzesbegründung gewollt
 - Gemeinde soll entscheiden, wie Mittel eingesetzt werden

Wichtige vertragliche Inhalte (4)

- ▶ **Ermittlung** der relevanten **Strommengen** für Zuwendungsanspruch
 - Es sind u.E. die am **Netzverknüpfungspunkt in das Netz der allgemeinen Versorgung eingespeisten** Strommengen relevant (vgl. § 6 Abs. 3 Satz 1 EEG 2021: „tatsächlich eingespeiste Strommengen“)
 - **Messung** entsprechend der Vorgaben zur Messung für in Netz eingespeiste bzw. in Bilanzkreis eingestellte Strommengen
 - Mengen, die **nicht in das Netz** eingespeist werden, sondern in z. B. in Kundenanlage verbraucht werden, sind u.E. nicht zu berücksichtigen

Wichtige vertragliche Inhalte (5)

▶ **Abrechnung und Zahlung**

- Bei Endabrechnung gegenüber dem Netzbetreiber (bis zum 28.02. eines Jahres) Erstattung des „**im Vorjahr geleisteten Betrages**“ (§ 6 Abs. 5 EEG 2021)
 - Deshalb nach Vertrag Abrechnungszeitraum vom **01.12. eines Jahres bis 30.11. des folgenden Jahres** und **Abrechnung** selbst dann **gleich im Dezember**
 - Bei **PPA-Anlagen kalenderjährliche Abrechnung** ohne Weiteres **möglich**, da keine Erstattung durch den Netzbetreiber

Wichtige vertragliche Inhalte (6)

▶ **Vertragsdauer und Kündigungsrechte**

- **Befristete Laufzeit** des Vertrages, um ordentliche Kündigung während der Laufzeit auszuschließen
- Außerordentliche **Kündigungsrechte** u. a., wenn
 - Gemeinde nicht mehr betroffen ist,
 - § 6 EEG 2021 gestrichen oder für verfassungswidrig erklärt wird,
 - Betreiber sein Projekt aufgibt oder Betrieb der Anlage eingestellt wird
- **Lange Laufzeit** des Vertrags angemessen
 - Kürzere Vertragsdauer bei PPA-Anlagen?

Wichtige vertragliche Inhalte (7)

- ▶ Recht zur **Veröffentlichung** des Vertrags
 - Hintergrund: **Transparenz**
- ▶ Sofern die Bestimmungen des Vertrags von den Vorgaben des EEG 2021 abweichen, **gehen die Vorgaben des EEG 2021** den Bestimmungen des Vertrags **vor**
 - Hintergrund: **Rechtsunsicherheiten**

Vielen Dank
für Ihre Aufmerksamkeit.

Jens Vollprecht, BBH Berlin
Tel +49 (0)30 611 28 40-133
jens.vollprecht@bbh-online.de

www.die-bbh-gruppe.de
www.bbh-blog.de

twitter.com/BBH_online · [instagram.com/die_bbh_gruppe](https://www.instagram.com/die_bbh_gruppe)